

Обзор писем Минфина России

Апрель 2019 / Выпуск № 2

Be Legal. Pay Taxes – новая
рубрика налоговых и юридических
новостей на YouTube



Минфин России разъясняет налоговое законодательство

В этом выпуске:

- ❖ **НДФЛ при продаже нежилой недвижимости**
- ❖ **Прощение долга акционером**
- ❖ **Выплаты при увольнении**
- ❖ **Социальные взносы «льготникам»**

НДФЛ при продаже нежилой недвижимости

Позиция Минфина России

Минфин России рассмотрел вопрос об уплате НДФЛ при продаже физическим лицом нежилого помещения, используемого в предпринимательской деятельности. Рассматриваемая ситуация сложилась до 2019 года.

В разъяснениях Минфина указывается, что в общем случае при продаже недвижимости лицо должно исчислить и уплатить НДФЛ на основании пп. 2 п.1 статьи 228 НК РФ. К этому правилу есть исключения (п.17.1 статьи 217 НК РФ), когда НДФЛ не уплачивается. Но исключения не распространяются на доходы от продажи имущества, используемого в предпринимательской деятельности, как и было в рассмотренном случае.

Поэтому в данной ситуации лицо должно уплатить НДФЛ.

Письма Минфина России от 27 декабря 2018г. и ФНС России от 23 января 2019г. N БС-4-11/986@

Комментарии

Отметим два важных момента.

Во-первых, посмотрим, влияет ли на налогообложение то, кто именно использовал объект в предпринимательской

деятельности. В рассмотренной ситуации объект использовался в предпринимательской деятельности не самой гражданкой, собирающейся продать этот объект, а ООО, директором которого был ее муж (гражданка получила в собственность 1/2 доли при разводе и решила продать свою долю мужу). При формулировке льготы по НДФЛ и ситуации, когда она неприменима, НК РФ не уточняет, кем должен использоваться объект в предпринимательской деятельности. Как мы видим, Минфин России не стал заострять на этом свое внимание и пришел к выводу о невозможности применения льготы в ситуации, когда объект в принципе использовался в предпринимательской деятельности (из текста письма не видно, на каком основании ООО использовало данный объект, какое отношение к этой сделке имела эта гражданка, продолжало ли ООО использовать объект после раздела собственности гражданкой и ее мужем).

Во-вторых, обратите внимание, что нормы НК сформулированы достаточно сложно, в них есть исключения из исключений:

- ✓ в общем случае при продаже недвижимости нужно уплатить НДФЛ (пп. 2 п.1 статьи 228 НК РФ).
- ✓ Однако есть исключения, описанные в статье 217.1 НК РФ
- ✓ Но эти исключения не действуют, когда продаваемый объект использовался в предпринимательской деятельности (то есть в этом случае нужно уплатить НДФЛ).
- ✓ Но с 2019 года этот запрет на предпринимательскую деятельность не распространяется на продажу жилых

помещений (точные формулировки см. в п. 17.1 статьи 217 НК РФ в ред. Федерального закона от 27.11.2018 N 425-ФЗ).

Исходя из этих правил доход от продажи нежилого помещения, которое использовалось в предпринимательской деятельности, облагается НДФЛ, на что и указал Минфин России.

Прощение долга акционером

Позиция Минфина России

Минфин России указал, что при списании кредиторской задолженности по займу и процентам у компании-должника возникает налогооблагаемый доход (п. 18 статьи 250 НК РФ). Льгота по пп.11 п.1 статьи 251 НК РФ, описывающая ситуацию с безвозмездной передачей имущества, в этом случае неприменима.

В письме не уточняется, кем был выдан заем.

Письмо Минфина России от 7 марта 2019 г. N 03-03-06/1/14970

Комментарии

Если предположить, что речь идет о прощении долга по займу, полученному от акционера¹, то важно отметить следующее.

Прямая норма, освобождающая от налога доход должника при прощении долга его акционером, не действует с 2018 года (освобождение было в пп. 3.4 п. 1 статьи 251 НК РФ, которая теперь его не содержит).

Освобождение по пп.11 п.1 статьи 251 не затрагивает ситуацию с прощением долга. Оно касается ситуации с безвозмездной передачей имущества между акционером и дочерней компанией.

Вместе с тем, суды часто соглашались с применением этой льготы, ставя знак

¹ Мы полагаем, что Минфин России рассматривал именно этот вариант, иначе вопрос бы не возник. При прощении долга независимым займодавцем заемщик однозначно признает доход

² см., например, Постановление АС Северо-Кавказского округа от 11 сентября 2015 г. по делу N 03-03-06/1/125-2015, Постановление ФАС Московского округа от 4 июня 2014 г. по делу N А40-70623/13, Постановление 9 ААС от 14 марта 2013 г. N 09АП-692/2013, Постановление 14-й ААС от 11 сентября 2018 г. по делу N А13-4784/2017, Постановление 18 ААС от 24 декабря 2018 г. по делу N А76-12799/2017

равенства между прощением долга акционером и безвозмездным получением имущества² от акционера (правда, только от шения тела займа, если изначально деньги были физически переданы заемщику от его акционера, но не процентов, физической передачи которых от акционера не было).

Более того, арбитражные суды, отклоняя доводы налоговых органов о неприменимости пп. 11 п. 1 статьи 251 НК РФ в ситуации отсутствия фактической передачи имущества между налогоплательщиком и материнской компанией указывали на разъяснения Президиума ВАС РФ, согласно которым сбережение должником денежных средств (имущества) вследствие прощения кредитором долга может быть приравнено к их получению³.

Сам Минфин России неоднократно разъяснял, что средства, ранее полученные по договору займа и остающиеся в распоряжении организации в результате прощения долга, рассматриваются в качестве безвозмездно полученных. На основе этого утверждения он соглашался, что можно применять льготу по пп. 11 п. 1 статьи 251 НК РФ в отношении тела займа, которое ранее было физически получено от акционера⁴.

Итак, практика ухудшается, прямая льгота (пп. 3.4) отменена, Минфин России дает неблагоприятные разъяснения в отношении применения льготы по пп. 11 п. 1 статьи 251 НК РФ. В результате многие налогоплательщики, неспособные вернуть акционеру долг по займу, выбирают не прощение долга, а вариант с вкладом в УК и зачетом встречных требований с акционером. В этом случае у заемщика не возникнет налогооблагаемый доход⁵, однако, зачет будет приравнен к выплате процентов с соответствующими последствиями (например, удержанием налога у источника при выплате процентов

³ Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 22.12.2005 N 98 «Обзор практики разрешения арбитражными судами дел, связанных с применением отдельных положений главы 25 Налогового кодекса Российской Федерации»

⁴ Письма от 31.12.2008 N 03-03-06/1/727, от 17.12.2008 N 03-03-06/1/691, от 21.01.2009 N 03-03-06/1/27, от 6.03.2009 N 03-03-06/1/112, от 3.03.2009 N 03-03-06/1/106, от 17.04.2009 N 03-03-06/1/259, от 3.04.2009 N 03-03-06/4/28, от 27.03.2009 N 03-03-05/55, от 10.01.2008 N 03-03-06/1/1 и др.

⁵ Минфин России совсем недавно это подтвердил в письме от 27 февраля 2019 г. N 03-03-07/12581



иностранному акционеру с учетом правил недостаточной капитализации⁶).

Выплаты при увольнении

Позиция Минфина России

Минфин России рассмотрел ситуацию с выплатами работникам, увольняемым по соглашению сторон.

В отношении НДФЛ он указал, что компенсационные выплаты, связанные с увольнением работников, предусмотренные коллективным или трудовым договорами, освобождаются от обложения налогом на доходы физических лиц на основании пункта 3 статьи 217 НК РФ в сумме, не превышающей в целом трехкратный размер среднего месячного заработка (шестикратный размер среднего месячного заработка для работников, уволенных из организаций, расположенных в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях). С превышения этой суммы нужно уплатить НДФЛ.

В отношении налога на прибыль он указал, что сумма выплаты может быть учтена в составе расходов на оплату труда, если она предусмотрена трудовым или коллективным договором, дополнительным соглашением к трудовому договору либо соглашением о расторжении трудового договора, при условии соблюдения критериев обоснованности расходов.

Согласно Обзору судебной практики, утвержденному Президиумом ВС РФ 20 декабря 2016 г., при значительном размере выплаты и ее явном несоответствии обстоятельствам, характеризующим трудовую деятельность работника, на налогоплательщика-работодателя лежит бремя раскрытия доказательств, обосновывающих природу произведенной выплаты и ее экономическую оправданность.

⁶ Мы анализируем эту проблему в нашем недавнем обзоре <https://www.pwc.ru/ru/services/tax-consulting-services/legislation/tax-flash-report-2018-36.html>

⁷ Определение ВС РФ № 310-КГ16-13086 от 14 декабря 2016 г. по делу № А36-3766/2015, Определение ВС РФ № 305-КГ17-10287 от 22 ноября 2017 г. по делу № А40-124026/2016, Постановление АС Московского округа от 29 декабря 2017 г. по делу № А40-183274/2016, Постановление АС Московского округа от 18 октября 2017 г. по делу № А40-193009/2016, Определение ВС РФ от 22 ноября 2017 г. по делу № А40-124026/2016,

Письмо Минфина России от 11 февраля 2019 г. № 03-04-06/8796 (аналогичная позиция высказана в письме от 12 февраля 2016 г. № 03-04-06/7530)

Комментарии

Вопрос о включении в расходы работодателя связанных с расторжением трудового договора выплат можно назвать довольно болезненным ввиду оценочного критерия обоснованности этих выплат. В Обзоре судебной практики ВС РФ, на который сослался Минфин России, также нет числовых ориентиров.

Обычно выплаты до пяти окладов удается отстоять⁷. Часто требуется продемонстрировать экономическое обоснование выплаты в дополнительном соглашении, служебной записке, внутреннем отчете и т.п.

Если вы планируете осуществить значительные выплаты работникам при увольнении, сначала изучите ситуации, протестированные в суде.

Социальные взносы «льготникам»

Позиция Минфина России

Минфин России рассмотрел проблему уплаты «льготниками» страховых взносов в 2019 году. Он указал, что по совокупности норм НК РФ налогоплательщики страховых взносов, применяющие пониженные тарифы страховых взносов в соответствии со статьей 427 НК РФ, страховые взносы на обязательное пенсионное страхование по тарифу 10% с сумм выплат физическим лицам, превышающих предельную величину базы для исчисления страховых взносов по данному виду страхования, не уплачивают.

Письмо Минфина России от 19 марта 2019 г. № 03-15-07/17992

Комментарии

Определение ВС РФ от 20 февраля 2018 г. по делу № А40-171348/2016, Постановление АС Московского округа от 21 мая 2018 г. по делу № А40-255442/2016, Постановление АС Московского округа от 06 июня 2018 г. по делу № А40-16393/2017, Постановление АС Московского округа от 29 августа 2018 г. по делу № А40-186959/2015, Постановление АС Московского округа от 09 октября 2018 г. по делу № А40-178063/15, Постановление АС Московского округа от 04 марта 2019 г. по делу № А40-8486/2017 и др.



В марте 2019 года мы освещали данную проблему⁸. Напомним, что она связана внесением в НК РФ поправок федеральным законом от 03.08.2018 № 303-ФЗ. При переносе некоторых фраз из статьи 426 в статью 425 НК РФ пропала скобка с отсылкой на «льготников» (к которым, например, относятся ИТ компании). При худшем сценарии налоговые органы могли интерпретировать этот факт таким образом, что теперь «льготники» должны уплачивать 10% в пенсионный фонд с вознаграждения работника сверх предельной величины (ниже мы приводим таблицу, иллюстрирующую суть вопроса)

В своем разъяснении Минфин России встал на сторону налогоплательщиков: режим налогообложения «льготников» остался прежним, они не должны платить в пенсионный фонд 10% с превышения. Возможно, при очередной шлифовке НК РФ законодатель уточнит соответствующие нормы, и тогда вопрос будет окончательно закрыт.

Be Legal. Pay Taxes – новая рубрика налоговых и юридических новостей на YouTube



	Обычные тарифы	Тарифы для ИТ компаний
Пенсионный фонд	До 1,150,000 руб. 22%, сверх - 10%	До 1,150,000 руб. 8%, сверх – 0% ?
Соцстрах	До 865,000 руб. 2,9%, сверх - 0%	До 865,000 руб. 2%, сверх – 0%
Медстрах	5,1% со всей суммы	4% со всей суммы

⁸ <https://www.pwc.ru/ru/services/tax-consulting-services/legislation/tax-flash-report-2019-5.html>

Контакты

Мы будем рады ответить на Ваши вопросы.

Услуги организациям финансового сектора

Владимир Буров
vladimir.burov@pwc.com

Услуги компаниям потребительского сектора и промышленным предприятиям

Энрика Шевченко
enrika.shevchenko@pwc.com

Наталья Щербакова
Санкт-Петербург
natalia.sherbakova@pwc.com

Услуги в секторе телекоммуникаций, высоких технологий, СМИ и индустрии

Наталья Возианова
natalia.vozianova@pwc.com

Налоговые услуги органам государственной власти и общественному сектору

Кирилл Никитин
kirill.nikitin@pwc.com

Услуги налогообложения по сделкам слияний и поглощений

Екатерина Коропова
ekaterina.koropova@pwc.com

Услуги компаниям топливно- энергетического комплекса

Галина Науменко
galina.naumenko@pwc.com

Екатерина Малыгина
ekaterina.malygina@pwc.com

Услуги в области косвенного налогообложения и таможенного регулирования

Владимир Константинов
vladimir.konstantinov@pwc.com

Услуги частным клиентам

Алина Лаврентьева
alina.lavrentieva@pwc.com

Юридические услуги

Яна Золоева
Руководитель налоговой и
юридической практики в России и
СНГ
yana.zoloeva@pwc.com

Максим Кандыба
maxim.kandyba@pwc.com

Раиса Алексахина
raisa.alexakhina@pwc.com

Инга Шахназарова
inga.shakhnazarova@pwc.com

Услуги в области международного налогового планирования

Екатерина Лазорина
ekaterina.lazorina@pwc.com

Михаил Филинов
mikhail.filinov@pwc.com

Услуги по развитию налоговой функции, подготовке налоговой и бухгалтерской отчетности и ведению учета

Екатерина Рябова
ekaterina.rjabova@pwc.com

Услуги по управлению персоналом и налогообложению физических лиц

Карина Худенко
karina.khudenko@pwc.com

Алла Романчук
alla.romanchuk@pwc.com

Услуги в области трансфертного ценообразования

Андрей Колчин
andrey.kolchin@pwc.com

Наталья Козлова
natalia.kozlova@pwc.com

Be Legal. Pay Taxes – новая
рубрика налоговых и юридических
новостей на YouTube



© 2019 Все права защищены. Под PwC и PricewaterhouseCoopers понимается ООО «ПрайсвотерхаусКуперс Консалтинг», в зависимости от контекста, другие фирмы, входящие в глобальную сеть компаний PricewaterhouseCoopers International Limited, каждая из которых является самостоятельным юридическим лицом. Информация, содержащаяся в бюллетене, не является профессиональной консультацией. PwC не несет ответственности за ущерб, причиненный каким-либо лицам, если их действия/бездействие стали результатом прочтения данного бюллетеня. По всем конкретным вопросам рекомендуем Вам обращаться к специалисту PwC по соответствующему направлению.

**Хотите быть в курсе последних громких судебных процессов?
Заходите в «Библиотеку прецедентных дел»!**



**Tax Giga – это мобильное приложение,
которое поможет быть в курсе последних
изменений в российском
законодательстве, сделает поиск нужной
информации быстрым и удобным, а
также позволит узнавать о налоговых
новостях где угодно и когда угодно**

www.pwc.ru

[app store](#)

[google play](#)

